POR
LA CIVDAD
DE HVESCA.

Contra ſu Merino, y Fiſco Regio.



A difficultad que V.Señoria propone cõtra eſta parte es, que la Ciudad de Hueſca no puede pretender, que eſta en poſſeſſion de no pagar derecho de ſangre, porque no ha prouado, que auiendo ſucedido los caſos, ſe aya pidido, y los vezinos lo ayan rehuſado, ſino ſolamene, que auiendo ſucedido los caſos no ſe ha pagado, ni tampoco ſe ha pidido por los Merinos que por tiẽpo han ſido, ni por ſus Tenientes. Cum tamen primum requiſitum denegatæ videlicet, ſolutionis præcedente requiſitione neceſſarium videatur ad acquirendam poſſeſsionem libertatis, & conſequenter ad præſcribendum, *ex doctrina Alexan. conſi. 136. nu. 19. vol. 2 Ripa 1. reſponſo. ſub tit. de conſuetudine. num. 34. & iterum 4. reſponſo. num. 13. & reſponſo 14. num. 11. tit. de diuerſ. reſcrip. Rebuff. de mate. poſſeſſorio. in præfa. nu. 158. Riminal. Iun. conſ. 10. num 34. cum ſeqq. & conſi. 34. num. 19. & ſeqq. & conſi. 258. a num. 20. & conſi. 589. nu. 47.* & refert plures conterraneus meus Portoles ad Molinam, *verb. præſcriptio. num. 3.*

Pero ſin embargo deſta dificultad, tiene la Ciudad muy fundada ſu juſticia, aſsi en eſte articulo poſſeſſorio de tenuta, como en la propriedad, con ſolo auer prouado, q̃ auiendo ſucedido los caſos de poder lleuar drecho de ſangre, de tiẽpo immemorial a eſta parte, ni ſe ha pagado, ni ſe ha pidido. Quia non eſt neceſſariũ, quod præcedat requiſitio, & ſubſequatur denegatio ſolutionis. Ni la doctrina de Alexandro, que enſeña lo contrario, es verdadera; antes bien es comunmente reprouada: y aunque algunos conſulentes la ayan ſeguido, pero los Sena-

dos comunmente han abraçado la contraria. Y muchos de los Doctores pro contraria parte adducti, hablã en terminos y casos diferentes, vt ex infra dicendis constabit.

Et primo nominatin reprouo a Alex. Crauetta *consi.* 111. *a num.* 19. y el mismo Crauetta *in tract. de antiqui.* 4. *p. vers. circa præmissa. num.* 38. dicit, quod cum dictum consilium Alex. fuisset contra eum allegatum in publico auditorio omnes aduocati qui præsentes aderant, risum dederunt. Quibus in locis late argumentis Alex. satisfacit.

Natta *consi.* 406. vbi etiam per plures rationes, & auctoritates ostendit Alex. doctrinam non esse veram, neque Doctores quos allegat suam intentionem probare.

Portoles, qui etiam Nattã, & Aymonem sequitur, *in scholijs ad Molin. verb. varones. nu.* 4. Ni obsta dezir, que Portoles habla quando Dominus Rex vnos collectauit, & alios prætermisit: porque estamos en el mismo caso: porque su Magestad en los demas lugares del Reyno mediantes sus Merinos ha lleuado siempre los derechos de sangre, que segun los fueros y obseruancias del Reyno se deuen lleuar, at vero en Huesca de tiempo inmemorial no se han lleuado, & sic ab illis exegit, ab hac prætermisit cum plures casus euenerint.

Iacobus Cancer compatriota meus qui nominatim *Alex. reprobat, nec Bart. pro sua opinione adductum eius opinionem probare afirmat lib.* 3. *var. resol. c.* 4. *à num.* 138.

Ruinus qui etiam nominatũ Alex. reiecit *cons.* 217. *vol.* 1 *nu.* 13. vbi etiam argumentis Alex. respondet.

Rolandus qui etiam nõ esse veram Alex. opinionem affirmat *cons.* 5. *nu.* 61. *vol.* 1. vbi ad contraria respondet.

Franciscus Becius, qui etsi mentionẽ non faciat de Alex. expresse tamen sequitur Crauetam *d. cons.* 111. & præcipuo argumento Alex. respondet, *cons.* 180. *a n.* 38. *vbi in fi.* consilij ait, Senatum Mediolanensem secundum illud consilium iudicasse.

Flores de Mena *lib.* 2. Var. quęstionem. *q.* 21. *n.* 266. vbi proposita quæstione, an requiratur interpellatio postquam, pro affirmatiua retulit Alex. & Riminal. Iun. *d. cons.* 34. & pro

pro negatiua Aymonem. *d. cõsil.* 111. & alios, ita ait, *Vera resololutio est, quod quando casus accidit, & alij collectantur, & nõ iste qui præscribit exemptionem non est necessarium interpellatio, si vero casus non accidat, nõ præscribitur absq. interpellatione, vel tempore immemoriali. &c.*

Surdus *cons.* 525. *n.* 9. & 10. vbi ait Alex. *d. cons.* 136. communiier impugnari, & *cõs.* 234 *nu.* 33. & 34. vbi docet illud, quod Alex. docet de interpellatione esse falsum, & Crauetam expresse sequitur.

Couarru. in reg. possessor. 2. *p.* §. 2. *nu.* 8. *vers. secunda rerum species,* vbi ostendit eundẽ Alex. contrariam sententiam tenuiesse. *cons.* 30. *nu.* 12. *lib.* 5. licet in contrarium male idem Couar. allegetur cum vltimo loco opinionem Crauetæ adducat, & sequatnr.

Ioannes Garcia de nobilit. *glos.* 19. *nu.* 2. vbi sequitur Aymonem in locis citatis, & nominatim reprobat Alex. vbi sup. & eius sequaces, & ita tota die in praxi articulari asserit absq. interpellatione, & requisitione.

Otalora in tractatu de nobilitate. 3. *p. c.* 17. *nu.* 9.

Festasius in tract. de collect. *p.* 4. *c.* 4. *q.* 8. *nu.* 16. vbi asserit Alexandri dictum de interpellatione à veritate esse alienum

Berreta *cons.* 148. *n.* 2. & 3. opinionem Crauete & Natæ esse magis communem pro vt refert & sequitur Cardinal. Tuschu. to. 6. verbo præscriptio, conclus. 536. n. 6.

Deniq. facit decisio Rotæ, quam refert Verall. *decis.* 382. *p.* 2. vbi post Felin. *in c. cum accessissent. n.* 27. & alios ibi relatos fuit resolutum, priuilegiũ non amiti, per non vsum, nisi eueniant casus, & priuilegium non sortiatur effectum. igitur, auiendo succedido muchos casos, como està probado de tiẽpo inmemorial ha esta parte in casu nostro, parece llano que se aura prescrito.

Lo mismo se declarò en el senado de Cataluña, como lo refiere Cancer, *d. c.* 4. *n.* 155. quam iterũ refert. n. 275. vbi n. 273. refert Batt. in *l. in filijs C. de decurionibus. lib.* 10. ex quo Bart. loco, & ex eodem Bart. in *l. cum scimus. C. de agricol. & censit. lib.* 11. ha emanado la disputa, que ay entre los DD. sobredichos, y otros que se esfuerçan a defender lo cõtrario, si bien Bart. *in d. l. cum scimus. n.* 2. parece que haze claramente

ramente por nuestra opinion, assi en la principal decision, como en la razon q̃ da iu illis verbis. *Nulla enim causa desidiæ post est communi Perusij imputari ex quo necessitatem subsidij non habuit.* Dela qual se collige claramente, que por tener justa causa los de Perosa de no ser notados de negligentes, y paraque nihil posset eis imputari, no procede la prescripciõ de la libertad cõtra ellos, quia propie potest tunc dici, quod non venit casus sequitur Andreas Gail. *lib. 2. pract. obserua tionum. obser. 60. n. 5. & 6.* Casane. *cons. 4. nu. 2. Balb. de prescrip. 4. p. 4. partis princip. q. 12. nu. 15. & 16. post. Ioan. And. in addit. ad spec. in rubrica de prescrip. Panormitan. nu. 17. in ca. ad audientiam de præscrit.* ibi. Verosimiliter hunc si vassallus fuisset vocasset, vt in militia, aut vxore ducenda, & ibi Ioan. de Imola, & alij, Paris. *cons. 25. n. 105. vol. 1. Felin. in d. c. cum accessissent. nu. 26. de const. Corne. cons. 268. num. 19 vol. 4.*

Resta responder a los fundamentos que los DD. al principio allegados, hazen contra la resolucion arriba dicha. Y porque a los de Alex. satisfacieron plenamente Craueta, y Natta. solo tratare de los que trahe Riminal. Iunior. contra Craueta, y Nata, enlos lugares al principio referidos. No obsta pues lo que dize Hippol. Rimin. *d. cons. 10. nu. 35.* donde quiere panificar el pedir las collectas, y los otros drechos facultatiuos, como son altius non tollendi, coquendi panẽ, vel molendi ad furnum, & molendinum alterius. Porquanto ay entre estos muy gran differencia, porque en el primer caso de las collectas: es necessario de parte del collectado, quia tenetur illas soluere, & datur actio cõtra eum: At verò in iure altius non tollendi, & alijs facultatiuis, nulla ex parte est actus necessarius, non ex parte illius a quo præscribitur, vt amplius non tollat, quia dum nõ est completa præscriptio libere potest tollere, multo quoq; minus ex parte præscribentis, vt ex se patet. Y en esto, a mi parecer, salua meliori censura, recibio engaño Rim. *d. cõs. 10. num. 36.*

Ni tampoco obsta la consideracion de Riminal. *ibidem nu. 38.* donde quiere probar, per argumentum à contrario sensu, que Bart. in *d. l. in filijs.*

& in

& in d. l. cum scimus. Prueuan la intencion de Alex. porque idest à valde remotis, & argumentum à contrario sensu nõ procedit, quando resultat absonus intellectus. iuxta notata, in *l. illam. C. de collatio.*

Y porque vltimamente parece que quiso apretar mas este punto, Rimininal. *cons.* 589. *num.* 47. es necessario responderle mas ex professo. Et primo no obsta quod dicit a n. 47 vsque ad 52. vbi ait, quod in iuribus negatiuis requiritur cõtradictio, *iuxta glo. & Doctor. in l. hæc autem iura. C. de seruitu. vrban. vbi Bal. ait, quod libertas seruitutis non præscribitur sine facto præscribentis.* Porque se responde *cum Guido. Papæ. decis.* 631. *nu.* 13. vbi distinguit, inter merũ ius negatiuũ quod non continet aliquod factum, & inter ius negatiuum mixtum, qnod in se continet implicitum factum. Primo casu procedit la doctrina de Riminaldo, como seria el no auer prestado los homenages, por mucho tiempo, lo qual no bastaria aunque fuesse por mil años, para prescribir, vt notat *Anto. de Butrio cons.* 35. *&* 99. *late Rolan. cons.* 53. *n.* 24. *&* 29 *vol.* 2. *& cons.* 52. *n.* 35. *vol.* 3. y lo resuelue Cancer *d. ca.* 4. *n.* 247. Pero enel segũdo caso quando nõ vsus cõtinet in se implicitum factũ: tunc est sufficiens, etiam sine contradictione aliqua ad pręscribendũ vt quia allego me nõ soluisse, & sic detinuisse debitum, & dictum debitum quasi possedisse; como es en nuestro caso: quia tunc non est necesse probare interpellationem aliquam, nec contradictionem ex parte præscribere volentis, sed sufficit meram abstinentiã, & non vsum, como lo resuelue muy bien *Cancer. d. c.* 4. *nu.* 148. *post plures ab eo relatos.*

Secundo respõdetur, quod quando agitur de extinguendo iure alterius, non est necessaria possessio, *vt per Oldra. cons.* 254. *num.* 2. *Aym. d. cons.* 111. *num.* 20. a quien siguio la Rota *decis.* 242. *n.* 4. *p.* 1. *in nouissimis latè Surd. cons.* 73. *n.* 48.

Tertio respõdetur quod solũ est necessaria possessio quãdo agitur de præscriptione 10 vel 20. an. non autem vbi de longissimo tempore tractatur, quia hæc inducitur, ex sola nõ petentis negligentia, *vt post Bart. Dec. & Cra. resoluit. Surd. vbi proxime num.* 49.

Ni obsta lo que Riminal. *d.*

*conſ.*289.*num.*59. dize de que Natta fuit ſibi contrarius *conſ.* 304.*num.*8.*cum ſequenti.* Porque ſi bien ſe conſidera, Natta ſiguio puntualmente a *Bart. in d.l. cum ſcimus*, y lo miſmo hizo *conſ.*446. aunque Riminaldo, ni mia ſubtilitate velit cum in contrarium ſentẽtiam reflectere, ex quibus conſtat, nullum ſolidum fundamentũ adduci per Riminaldum, imo omnia facile tolli, y aſsi queda la opiniõ de Craueta mas fundada, y mas comunmente recibida, como conſta de los Doctores arriba alegados: Y muchos de los que refiere Portoles *d. verbo præſcriptio. num.* 3. no tienen la opinion contraria, como ſon Couar. Bellono, Auenda. Guido Papa, Chaſſaneo, y otros, y los que dizen lo contrario, proceden en el mero iure negatiuo, non vero in iure negatiuo, quod continet factum implicitum, como eſta dicho.

Præterea al conſ. de Alexandro 136.*lib.*2. ſe reſponde que no procede en nueſtro caſo, por eſtar en terminos de preſcripcion inmemorial: quo caſu illud conſilium locũ non habere, lo reſuelue Rubeo *cõſ.* 22. *Deci.conſ.*85.*& noue Modicius ad* §. *Plabicitum inſti. de iure natura dubita.6.num.*8.

Ni obſta dezir, que en nueſtro caſo no ay preſcripcion inmemorial por lo que conſta del libro del Racional, donde parece que ay aſſentadas partidas del derecho de ſangre que en Hueſca ſe pagaua, aùra 120. años y mas, y aſsi cum detur principium excluditur immemorialis. Porque ſe reſponde, que en eſte caſo no ſe da principio a la inmemorial, antes bien no ſe ſabe del, ſolo ſe da vn acto contrario a ella, pero como es vltra centum annos non inficit præſcriptionem immemorialem ex traditis per Molina *lib. 2. de hiſpan. primog. c.6.num.*61. La razon es porque deſpues deſſe tiempo ſe ha podido introduzir la inmemorial.

No obſta dezir, que para preſcriuir eſtos derechos reales, es neceſſaria ſciencia del Principe, porque ſe reſponde que es la mas verdadera opinion, y comunmente recibida, que ſufficit ſcientia officialium Principis, *vt poſt Bart. Lofred. Bald. Crauet. & alios tradit Peregri. de iure fiſci lib.6.tit.8.num.*26. *Coſta de facti ſcientia, & ignoran.in ſpect.*72.*num.*10.

10. *vsque ad fi. tom. 1. Surd. decis. 4. num. 6. vbi plures adducit Rota decis. 600. nu. 5. 1. p. Mastril. de Magistrat. lib. 3. c. 10. num.* 10. Ni parece que puede auer dificultad ninguna en que no residian los mismos Merinos la ciudad de Huesca, sino sus substitutos, porque cum substitutus vtatur eodem iure, ac ille, qui illum constituit, & sit vere officialis, no importa mas q̃ lo sepa el vno q̃ el otro, ex vulgatis regulis.

Finalmente no obsta dezir, que los testigos son de la Vniuersidad, y que deponen de vna negatiua vaga, porque a lo primero se dize, que ay muchos que son de fuera de los lugares circunvezinos, y ay clerigos, los quales son legitimos, y assi pueden seruir para ayudar la prouança de estos.

A lo segundo se responde, que juntando la fama de que no se deuia derecho de sangre, y que deponen algunos de hechos proprios, y que si los otros auian pagado, o no lo podian saber por confessiones delos que auian hecho los casos, y de los Tinientes de Merinos parece que no es esta negatiua in totum vaga, sino restriñida a personas ciertas, y casos limitados.

Præterea, se responde, que præscribens immunitatem nõ est necesse quod probet se nõ soluisse, sed sufficit, quod alleget non soluisse *Bart. cons. 59. lib. 1. Corne. cons. 142. col. penul. vol. 3. Menoch. cons. 75. num. 8. Ant. Gabr. commun. opin. lib. 2 tit. de probat. conclus. 6. num. 38. & cum alijs Surd. cons. 234. nu* 35. quia eo ipso censetur esse in quasi possessione libertatis si solutio non probetur, la qual parece que esta suficientissimamẽte prouada para obtener en este art. y aun en el de la propriedad, por las razones arriba breuemente referidas por la breuedad del tiempo. Salua censura, &c.

El Doctor Iubero.